

NR. 368/2011/IL

Biroul solutionare contestatii din cadrul Directiei Generale a Finantelor Publice ... a fost sesizat, de Activitatea de inspectie fiscala ... – serviciul inspectie fiscala nr... prin adresa nr. .. inregistrata la D.G.F.P... sub nr. .., cu privire la contestatia formulata de S.C..... , cu domiciliul in loc.,b-dul .., bl .. sc .., et ..,ap .. , jud ... , CUI .. .

Contestatia a fost formulata impotriva Deciziei de impunere nr... si a Raportului de inspectie fiscala nr. ... , pentru suma totala de ... lei reprezentand:

- impozit pe profit ... lei,**
- majorari impozit pe profit ... lei,**
- taxa pe valoarea adaugata .. lei,**
- majorari de intarziere T.V.A. .. lei.**

Contestatia a fost depusa in termenul prevazut de art. 207 din O.G. nr. 92/2003(R) privind Codul de procedura fiscala, republicata , cu modificarile si completarile ulterioare, in raport de data comunicarii deciziei de impunere , respectiv ..., potrivit semnaturii de primire de pe decizia de impunere aflata in copie la dosarul cauzei, si de data inregistrarii contestatiei la D.G.F.P. ... respectiv ..,asa cum reiese din amprenta stampilei registraturii aplicata pe contestatia aflata in original la dosarul cauzei.

Directia Generala a Finantelor Publice ... prin Biroul de Solutionarea Contestatiilor, constatind ca in speta sunt intrunite conditiile prevazute de art. 205 si art. 209 din O.G. nr. 92/2003 (R) privind Codul de procedura fiscala, este competent sa solutioneze prezenta contestatie.

I ... contesta partial Decizia de impunere privind obligatiile fiscale suplimentare de plata nr... din .. cu privire la suma **pentru de ..lei reprezentand:**

- impozit pe profit .. lei,**
- majorari impozit pe profit .. lei,**
- taxa pe valoarea adaugata .. lei,**
- majorari de intarziere T.V.A. .. lei.**pentru urmatoarele motive

1.)In sustinere societatea arata ca nu au fost respectate dispozitiile art. 149. alin. 1 din Legea 571/2003 si ca ajustarea T.V.A. efectuata de inspectorii fiscali este eronata deoarece in raportul de inspectie fiscala ,pag...,se specifica ca ajustarea T.V.A. s-a efectuat in baza art. 149,alin. 1,lit. a, si alin.(2) ,lit. a,pct .1 din Legea 571/2003,dar alin. 1 ,nu a fost respectat, in sensul ca acest articol se refera la bunuri de capital pe care le defineste ca „active corporale fixe a caror durata de functionare este egala sau mai mare de 5 ani.....".

Contestatorul specifica faptul ca in raportul de inspectie fiscal,s-a ajustat si suma de . lei TVA,considerata ca datorata ,aferinta unui autoturism achizitonat de societate,

care are durata normala de functionare de 4 ani (48 luni) conform codului 2.3.2.1.1. din Codul de clasificare, inscris ca atare in Registrul de inventar (prezentat organului de control). S.C. considera ca suma de .. lei a fost inscrisa nelegal ca datorata in urma ajustarii.

Avand in vedere cele de mai sus societatea solicita sa se diminueze cu suma datorata ca T.V.A. rezultata in urma ajustarii cu suma de .. lei, concomitent cu recalcularea majorarilor.

2.De asemenea ... mai arata ca **temeiul de drept inscris in capitolul III - Constatari fiscale pentru anul .. este eronat, in** sensul ca nu se face nicio dovada a incadrarii faptei in articolul respectiv si specifica faptul ca in mod abuziv,organul de control exclude de la deductibilitate cheltuielile cu amortizarea pe anul .., in valoare totala de .. lei ,conform art. 24,alin. 2 lit. a,,detinut si utilizat in productia ,livrarea de bunuri sau in prestarea de servicii", fara sa faca dovada ca aceste bunuri nu au participat la obtinerea de venituri.

Contestatorul considera ca numai simpla afirmatie a organului de control nu este suficienta si acesta nu detine monopolul adevarului si afirmatiile trebuie sa se sprijine pe dovezi. Dovada societatii ca aceste bunuri au participat efectiv la obtinerea veniturilor este faptul ca in anul .. au fost obtinute venituri de ... lei. Mijloacele fixe supuse amortizarii au participat efectiv la obtinerea acestor venituri in sensul ca in cladirile si pe terenul aferent s-au depozitat, dezmembrat si livrat componentele bunurilor achizitionate ,realizandu-se venituri. S.C. ... arata faptul ca pentru a obtine venituri de aproape .. este nevoie sa se desfasoare activitate economica, ele nu pot aparea din nimic.

In anul datorita unor litigii privind proprietatea bunurilor nu a mai fost posibila folosirea acestora in scopul obtinerii de venituri, fapt pentru care s-a suspendat activitatea.

S.C.... arata faptul ca in acelasi capitol se exclude de la deductibilitate suma de.. lei reprezentand **toate cheltuielile cu carburantii** efectuate cu autovehiculul propriu al societatii deoarece reprezinta „cheltuieli facute in favoarea actionarilor sau asociatilor, altele decat cele generate de plati pentru bunurile livrate sau serviciile prestate"conform art. 21,alin. 4,lit.e.din Codul Fiscal si nu se explica in niciun fel cum a ajuns organul de control la aceasta concluzie, nu se promoveaza dovezi, nici explicatii, doar concluzia ca trebuiesc platiti multi bani ca impozit si majorari.

Considera ca aceasta constatare este eronata si nesustinuta cu dovezi. Dovada societatii ca suma respectiva este o cheltuiala deductibila conform legii o constituie atat delegatiile si foile de parcurs prezentate cat si faptul ca in anul .. societatea a realizat venituri in suma totala de ... lei, conform bilantului contabil la

Societatea specifica faptul ca organul de control fiscal este obligat prin lege ca toate constatarile cuprinse in Raportul de control fiscal sa fie sustinute de dovezi conform art. 65 alin.(2) din O.G. 92/2003- Codul de procedura fiscala,precum si Ordinul A.N.A.F. nr. 1181/2007 privind modelul si continutul raportului de inspectie fiscala in

caz contrar acestea fiind nule de drept - CAP.III Anexe „Pentru fiecare obligatie fiscala verificata Raportul de inspectie fiscala se vor anexa situatii, copii de pe documente, note explicative necesare sustinerii constatarilor, fiind parte integranta din Raportul de inspectie fiscala.”

S.C.... solicita , sa se constate caracterul nelegal al unei parti din Raportul de control fiscal si sa se modifice in acest sens actul de control si Decizia de impunere nr. .. din .. cu sumele stabilite eronat, inclusive majorarile aferente, dupa cum urmeaza :

- Diminuare T.V.A. Datorat lei.
- Diminuare impozit pe profit..... lei.
- Recalculare sume aferente majorarilor.

II. Activitatea de inspectie fiscala - Serviciul Inspectie Fiscala persoane juridice nr..., in referatul cu propuneri de solutionare a contestatiei nr .. din data de .. precizeaza urmatoarele:

In urma inspectiei fiscale s-a stabilit pentru anul .. o diferenta de impozit pe profit in suma de .. lei cu un profit impozabil aferent in suma de .. lei care provine din:

- .. lei - cheltuieli de amortizare inregistrate de societate in cont 681 (pentru cladiri .. lei si pentru masina autoturism .. lei).

- ...lei - cheltuieli inregistrate de societate pe cheltuieli cu carburantii in cont 602.

Organul de inspectie fiscala urmare contestatiei formulate de contestatar considera ca societatea intr-adevar in anul ... a realizat venituri in suma de .. lei, prin urmare cheltuielile de amortizare in suma de .. lei constituite in contul 681 si cheltuielile cu carburantii in suma de .. lei sunt deductibile la determinarea profitului impozabil conform art.21, alin 1, din Legea 571/2003R.

Mai arata ca in urma inspectiei fiscale s-a stabilit pentru perioada verificata o diferenta de T.V.A. in suma de .. lei din care societatea a contestat T.V.A. in suma de .. lei care reprezinta T.V.A. fara drept de deducere rezultata in urma ajustarii aferenta unui autoturism achizitionat conform facturii nr. .. in valoare de .. lei cu T.V.A. in suma de .. lei. Conform anexei nr.4 la Raportul de inspectie fiscala in perioada anului .. organul de control a dat dreptul la deducere pentru T.V.A. in suma de ... lei T.V.A. aferenta autoturismului achizitionat. Din data de ... societatea si-a suspendat activitatea , deci nu a mai desfasurat nici un fel de activitate. Deoarece societatea nu a mai desfasurat activitate din data de.., s-a efectuat ajustarea T.V.A. in baza art.149, alin.1, lit. a si alin. 2, lit. a, alin. 4, lit. a pct. 1 din Legea 571/2003 R.

Organul de control considera ca ajustarea TVA in suma de .. lei a fost corect calculata, respectandu-se prevederile art. 149, alin. 1, lit.a din Codul Fiscal „bunurile de capital reprezinta toate activele corporative fixe, definite la art.125 alin 1 pct 3 ” si alin 2 lit a.

Organul de inspectie fiscala specifica faptul ca societatea nu a mai desfasurat activitate din anul .., deci autoturismul este utilizat in alte scopuri decat activitatile economice.

De asemenea mai mentioneaza si faptul ca societatea nu mai este platitoare T.V.A. din data de

III. Luand in considerare constatările organului fiscal, documentele existente la dosarul contestatiei precum si actele normative in vigoare in perioada invocata de contestatoare si organul de control se retin urmatoarele:

1. Cu privire la impozitul pe profit in suma de .. lei cat si la majorarile de intarziere aferente in suma de .. lei.

Perioada verificata privind impozitul pe profit ..

In fapt, in urma controlului fiscal organele de inspectie fiscala au stabilit un impozit pe profit suplimentar de plata in suma de .. lei si majorari de intarziere in suma de .. lei.

Impozitul pe profit stabilit suplimentar de plata de organele de control in suma de .. lei pentru anul .. este aferent profitului impozabil in suma de ..lei ce provine din:

- .. lei - cheltuieli de amortizare inregistrate de societate in cont 681 (pentru cladiri ...lei si pentru masina autoturism .. lei).

- .. lei - cheltuieli inregistrate de societate pe cheltuieli cu carburantii in cont 602.

In sustinere, S.C. considera ca aceste cheltuieli sunt deductibile fiscal deoarece mijloacele fixe au participat efectiv la realizarea de venituri , in anul .. fiind inregistrate de societate venituri de .. lei iar cheltuiala cu carburantul a fost inregistrata in contabilitate in baza documentelor justificative (delegatii si foi de parcurs) ce fac dovada ca au fost efectuate in scopul obtinerii de venituri.

In drept , sunt aplicabile prevederile art. 19 alin.1) si art. 21 alin. 1)din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal cu completarile si modificarile ulterioare, in care se stipuleaza :

Art.19

„ (1) Profitul impozabil se calculează ca diferență între veniturile realizate din orice sursă și cheltuielile efectuate în scopul realizării de venituri, dintr-un an fiscal, din care se scad veniturile neimpozabile și la care se adaugă cheltuielile nedeductibile. La stabilirea profitului impozabil se iau în calcul și alte elemente similare veniturilor și cheltuielilor potrivit normelor de aplicare.

Art. 21

(1) Pentru determinarea profitului impozabil sunt considerate cheltuieli deductibile numai cheltuielile efectuate în scopul realizării de venituri impozabile, inclusiv cele reglementate prin acte normative în vigoare. „

Normele Metodologice de aplicare a Codului fiscal aprobate prin HG nr.44/2003 referitor la aplicarea articolului 19 prevad la pct. 12 ca **“veniturile și**

cheltuielile care se iau în calcul la stabilirea profitului impozabil sunt cele înregistrate în contabilitate potrivit reglementărilor contabile date în baza Legii contabilității nr. 82/1991, republicată, cu modificările și completările ulterioare, precum și orice alte elemente similare veniturilor și cheltuielilor, din care se scad veniturile neimpozabile și se adaugă cheltuielile nedeductibile conform prevederilor [art. 21](#) din Codul fiscal.”

Din contextul prevederilor legale mai sus mentionate se retine astfel ca pentru determinarea profitului impozabil sunt considerate cheltuieli deductibile numai cheltuielile efectuate de societate in scopul realizarii de venituri impozabile.

In sustinerea contestatiei S.C. ... depune la dosarul cauzei o copie de pe balanta de verificare pagina . in care la total sume clasa .. se regeseeste inscrisa suma de.. lei, suma mentionata S.C.... si in sustinerea contestatiei .

Din analiza acestei balante de verificare se constata faptul ca nu se poate identifica perioada pentru care a fost intocmita precum si faptul ca apartine S.C...., nu este stampilata si nu poatra semnatura persoanei care a intocmit-o, neangajand raspunderea acesteia potrivit prevederile art. 6 din Legea contabilitatii nr. 82/1991 ce prevede :

ART. 6

(2) Documentele justificative care stau la baza înregistrărilor în contabilitate angajează răspunderea persoanelor care le-au întocmit, vizat și aprobat, precum și a celor care le-au înregistrat în contabilitate, după caz.

La pagina .. a balantei de verificare pentru anul .., prezentata in sustinere societatea inscrie la clasa .. veniturile astfel :

Contul 758 Alte venituri din exploatare	... lei
Contul 766 venituri din dobanzi	... lei
Total	... lei

Suma de ... este invocata de SC .. in sustinerea contestatiei.

Conform Cap. VII din **Ordinul nr. 1752/2005** pentru aprobarea Reglementărilor contabile conforme cu directivele europene la capitolul privind conținutul și funcțiunea conturilor contabile cuprinse în Planul de conturi general se precizeaza in contul 758 "Alte venituri din exploatare" se ține evidența veniturilor realizate din alte surse decât cele nominalizate în conturile distincte de venituri ale activității de exploatare iar in contul iar in contul 766 "Venituri din dobânzi" se ține evidența veniturilor financiare din dobânzile convenite pentru disponibilitățile din conturile bancare, pentru împrumuturile acordate sau pentru livrările pe credit.

Din analiza Raportului de inspectie fiscala nr ... ce a stat la baza emiterii Deciziei de impunere nr. .. se constata ca organele de inspectie fiscala nu arata in mod clar din ce motiv au considerat in anul .. ca fiind nedeductibile cheltuielile cu amortizarea in suma de .. lei si cheltuielile cu carburantii in suma de .. lei , si nu specifica ce mijloace fixe detine societatea.

Cu toate ca in referatul cu propuneri de solutionare organele de inspectie fiscala vin cu precizarea ca au calculat in mod eronat impozitul pe profit intrucat societatea a obtinut venituri in anul .. in suma de .. lei motiv pentru care cheltuielile cu amortizarea constituite de societate in contul 681 si cheltuielile cu carburanti contul 6022 sunt deductibile la determinarea profitului impozabil totusi nici de aceasta data nu isi argumenteaza afirmatiile facute si anume, daca acele mijloace fixe au fost utilizate in desfasurarea activitatii, respectiv daca aceste cheltuieli au fost efectuate in scopul realizarii venitului inregistrat in contabilitate.

Se constata astfel ca organele de inspectie fiscala nu au avut in vedere examinarea tuturor starilor de fapt si toate raporturile juridice relevante pentru impunere conform art. 105 din Codul de procedura fiscala.

Reguli privind inspectia fiscală

(1) *Inspectia fiscală va avea în vedere examinarea tuturor stărilor de fapt și raporturile juridice care sunt relevante pentru impunere.*

De asemenea, conform prevederilor art. 94 alin. (1), alin.(2) si (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata:

*„1) **Inspectia fiscală are ca obiect verificarea legalității și conformității declarațiilor fiscale, corectitudinii și exactității îndeplinirii obligațiilor de către contribuabili, respectării prevederilor legislației fiscale și contabile, verificarea sau stabilirea, după caz, a bazelor de impunere, stabilirea diferențelor obligațiilor de plată și a accesoriilor aferente acestora.***

*(2) **Inspectia fiscală are următoarele atribuții:***

*a) **constatarea si investigarea fiscala a tuturor actelor si faptelor rezultand din activitatea contribuabilului supus inspectiei sau altor persoane privind legalitatea si conformitatea declaratiilor fiscale, corectitudinea si exactitatea indeplinirii obligatiilor fiscale, in vederea descoperirii de elemente noi relevante pentru aplicarea legii fiscale;***

*b) **analiza si evaluarea informatiilor fiscale, in vederea confruntarii declaratiilor fiscale cu informatiile proprii sau din alte surse (...)***”.

*(3) **Pentru ducerea la îndeplinire a atribuțiilor prevăzute la alin. (2) organul de inspectie fiscală va proceda la:***

(...)

*e) **stabilirea corectă a bazei de impunere, a diferențelor datorate în plus sau în minus, după caz, față de creanța fiscală declarată și/sau stabilită, după caz, la momentul începerii inspectiei fiscale;***

Totodata potrivit art. 65 alin.(1) si (2) din actul normativ sus-mentionat :

(1) Contribuabilul are sarcina de a dovedi actele și faptele care au stat la baza declarațiilor sale și a oricăror cereri adresate organului fiscal.

(2) Organul fiscal are sarcina de a motiva decizia de impunere pe bază de probe sau constatări proprii.

Astfel, potrivit normelor legale sus-citate, organul fiscal trebuie sa depuna toate diligentele pentru **determinarea corecta a situatiei fiscale a contribuabilului** in functie de circumstantele fiecarui caz in parte si de limitele prevazute de lege dar si contribuabilul are sarcina de a dovedi actele si faptele care au stat la baza declaratiilor sale.

Avand in vedere cele retinute in prezenta decizie de solutionare organul de solutionare a contestatiei va face aplicarea prevederilor art. 216 alin. (3) din O.G. nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata in care se prevede ***"prin decizie se poate desfiinta total sau partial actul administrativ atacat, situatie in care urmeaza sa se incheie un nou act administrativ fiscal care va avea in vedere strict considerentele deciziei de solutionare"***.

In concluzie, Decizia de impunere nr. .. urmeaza sa se desfiinteze partial pentru suma de .. lei reprezentand impozit pe profit stabilit suplimentar de plata la bugetul statului, urmand ca organul de inspectie fiscala să procedeze la o nouă verificare pentru aceiasi perioada inscrisa in actul de control respectivsi pentru acelasi tip de impozit tinand cont de prevederile legale aplicabile in speta precum si de cele precizate prin prezenta decizie.

La reanalizarea situatiei vor fi avute in vedere si celelalte sustineri ale contestatoarei.

Astfel, in stabilirea impozitului pe profit aferent anului .. organele de inspectie fiscala vor analiza daca cheltuielile cu amortizarea si carburantul sunt deductibile din punct de vedere fiscal la determinarea profitului impozabil si sunt aferente venitului realizat .

In ceea ce priveste majorarile de intarziere aferente impozitului pe profit in suma de .. lei se retine ca acestea reprezinta masura accesorie in raport cu debitul motiv pentru care se va desfiinta partial **Decizia de impunere .. si pentru acest capat de cerere urmand ca organele de inspectie fiscala sa le recalculeze in functie de rezultatul reverificarii.**

La reverificarea creantei fiscale contestate, pentru care s-a dispus desfiintarea partiala a actului atacat se vor avea in vedere prevederile pct. 102.5 din Normele metodologice de aplicare a Ordonantei Guvernului nr. 92/2001 aprobate prin H.G. nr. 1050/2004, unde se precizeaza:

„102.5. In cazul in care, ca urmare a desfiintarii actului administrativ conform art. 185 alin. (3) din Codul de procedura fiscala, este necesara reverificarea unei perioade impozabile, aceasta se va efectua de catre o alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat" si prevederile pct. 11.5, 11.6 si 11.7 din OPANAF nr.2137/2011 privind aprobarea Instructiunilor pentru aplicarea titlului IX

din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala, unde se stipuleaza :

“ 11.5. În situația în care se pronunță o soluție de desființare totală sau parțială a actului atacat, în considerentele deciziei se vor prezenta numai motivele care au condus la desființare.

11.6. Decizia de desființare va fi pusă în executare în termen de 30 de zile de la data comunicării, iar verificarea va viza strict aceeași perioadă și același obiect al contestației pentru care s-a emis decizia, inclusiv pentru calculul accesoriilor aferente.

11.7. Prin noul act administrativ fiscal, întocmit conform considerentelor deciziei de soluționare, nu se pot stabili în sarcina contestatorului sume mai mari decât cele din actul desființat, acesta putând fi contestat potrivit legii.”

2. Cu privire la T.V.A. de plata in suma de .. lei cat si la majorarile de intarziere aferente T.V.A. in suma de lei .. lei.

Perioada verificata privind T.V.A. -..

In fapt, in urma inspectiei fiscala organele de control au ajustat T.V.A. in suma de .. lei ,T.V.A. fara drept de deducere conform art. 149 alin 1 lit a si alin 2 lit a alin4 lit a pct 1 din Legea 571/2003R.

Suma provine din ajustarea T.V.A. aferenta unui autoturism achizitionat in anul .. in suma de .. lei in baza facturii nr... din data de .. pentru care organele de control au dat initial drept de deducere a T.V.A. in suma de .. lei .

In data de ... societatea si-a suspendat activitatea, fapt pentru care organele de control au afectuat ajustarea de T.V.A. in baza art. 149 alin. 1, lit.a, si alin. 2, lit.a,alin.4 lit.a, pct. 1 din Legea 571/2003 privind Codul Fiscal.

S.C. .. considera ca suma de .. lei a fost stabilita nelegal ca urmare a ajustarii de T.V.A. deoarece articolele de lege invocate de organele de control privesc activele corporale cu durata de functionare egala sau mai mare de 5 ani si urmare a faptului ca autoturismul achizitionat de societate are durata de functionare de 4 ani (48 luni) conform codului 2.3.2.1.1 din codul de clasificare in scris ca atare in Registrul de inventar.

In drept, sunt aplicabile prevederile art 149 alin.1 punct a) si alin. 2) punct 1, alin. 4 lit. a)pct. 1 si alin.5) din legea 571/2003 privind Codul fiscal cu aplicabilitate in perioada verificata:

ART. 149Ajustarea taxei deductibile în cazul bunurilor de capital

(1) În sensul prezentului articol:

a) bunurile de capital reprezintă toate activele corporale fixe, definite la art.

125[^]1 alin. (1) pct. 3, precum și operațiunile de construcție, transformare sau modernizare a activelor corporale fixe, exclusiv reparațiile sau lucrările de întreținere a acestor active, chiar în condițiile în care astfel de operațiuni sunt realizate de beneficiarul unui contract de închiriere, leasing sau orice alt contract prin care activele fixe corporale se pun la dispoziția unei alte persoane;

(2) Taxa deductibilă aferentă bunurilor de capital, în condițiile în care nu se aplică regulile privind livrarea către sine sau prestarea către sine, se ajustează, în situațiile prevăzute la alin. (4) lit. a)-d):

a) pe o perioadă de 5 ani, pentru bunurile de capital achiziționate sau fabricate, altele decât cele prevăzute la lit. b);

(4) Ajustarea taxei deductibile prevăzute la alin. (1) lit. d) se efectuează:

a) în situația în care bunul de capital este folosit de persoana impozabilă:

1. integral sau parțial, pentru alte scopuri decât activitățile economice;

(5) Ajustarea taxei deductibile se efectuează astfel:

) pentru cazurile prevăzute la alin. (4) lit. a), ajustarea se efectuează în cadrul perioadei de ajustare prevăzute la alin. (2). Ajustarea deducerii se face o singură dată pentru întreaga perioadă de ajustare rămasă, incluzând anul în care apare modificarea destinației de utilizare. Prin norme se stabilesc reguli tranzitorii pentru situația în care pentru anul 2007 s-a efectuat ajustarea prevăzută la alin. (4) lit. a) pentru o cincime sau, după caz, o douăzecime din taxa dedusă inițial;

Având în vedere prevederile legale de mai sus se retine ca în situația în care intervin modificări în desfășurarea activității, respectiv ca și în cazul de când societatea și-a suspendat activitatea, apare și obligația acesteia să își ajusteze taxa pe valoare adăugată dedusă inițial în funcție de procedura prevăzută de legea fiscală.

De asemenea în conformitate cu prevederile HG 44/2004 privind Normele metodologice de aplicare a Codului fiscal, cu aplicabilitate în perioada verificată, referitor la art. 149, pct. 54 alin. 4) devenit în prezent alin. (5) precizează:

(4) Începând cu anul 2008, conform art. 149 alin. (4) lit. a) din Codul fiscal, dacă bunul de capital este utilizat total sau parțial în alte scopuri decât activitățile economice ori pentru realizarea de operațiuni care nu dau drept de deducere a taxei, ajustarea deducerii se face o singură dată pentru întreaga perioadă de ajustare rămasă, incluzând anul în care apare modificarea destinației de utilizare și proporțional cu partea din bunul de capital utilizată în aceste scopuri.

Referitor la aplicarea art. 149 din Codul Fiscal în forma invocată de către S.C. ... și anume că ajustarea bunurilor de capital se face doar în cazul în care durata normală de funcționare este mai mare de 5 ani se retine că această formă se aplică din data de 01.01.2010 conform prevederilor art. I din Ordonanța de Urgență nr. 109 din 7 oct.

tombrie 2009 publicată în Monitorul Oficial nr. 689 din 13 octombrie 2009. ce modifica lit. a) a alin. (1) al art. 149 cand a fost introdusa in actul normativ invocat specificatia "...a caror durata normala de functionare este egala sau mai mare de 5 ani.

In consecinta , se retine ca **aceasta ajustare este obligatorie tocmai pentru faptul ca a intervenit suspendarea activitatii de la data de ...**

Avand in vedere prevederile legale mai sus invocate se constata ca organele de inspectie fiscala in mod corect au ajustat taxa pe valoare adaugata dedusa initial motiv pentru carte contestatia urmeaza sa fie respinsa ca neintemeiata pentru suma de .. lei TVA de plata in temeiul pct.11.1 lit.a) din Ordinul nr. **2.137 din 25 mai 2011** potrivit căruia:

11.1. Contestația poate fi respinsă ca:

a) neîntemeiată, în situația în care argumentele de fapt și de drept prezentate în susținerea contestației nu sunt de natură să modifice cele dispuse prin actul administrativ fiscal atacat;

In ceea ce priveste dobanzile si penalitatile aferente TVA de plata in suma de .. lei se retine ca acestea reprezinta masura accesorie in raport cu debitul motiv pentru care se va respinge contestatia si pentru acest capat de cerere.

3. Cu privire la contestatia formulata impotriva raportului de inspectie fiscala nr.... :

In drept, sunt aplicabile prevederile art.109 alin.(1) si (2), art.205 alin.(1) si art. 209 alin.(1) lit. a) din Ordonanta Guvernului nr. 92/ 2003 privind Codul de procedura fiscala, republicata, cu modificarile si completarile ulterioare, unde se specifica:

"Art. 109 - (1) Rezultatul inspectiei fiscale va fi consemnat într-un raport scris, în care se vor prezenta constatările inspec iei din punct de vedere faptic si legal.

(2) La finalizarea inspectiei fiscale, raportul întocmit va sta la baza emiterii deciziei de impunere care va cuprinde si diferente în plus sau în minus, dup caz, fata de creanta fiscala existenta la momentul începerii inspectiei fiscale. În cazul în care baza de impunere nu se modifica, acest fapt va fi stabilit printr-o decizie privind nemodificarea bazei de impunere".

"Art. 205 (1) Împotriva titlului de creanta, precum si împotriva altor acte administrative fiscale se poate formula contestatie potrivit legii. Contestatia este o cale administrativa de atac si nu înlatura dreptul la actiune al celui care se considera lezat în drepturile sale printr-un act administrativ fiscal sau prin lipsa acestuia, în conditiile legii."

Totodata in conformitate cu pct. **107.1 din HG 1050/2004** pentru aprobarea Normelor metodologice de aplicare a Ordonantei Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala **"titlul de creanta este actul prin care , potrivit legii, se stabileste**

si se individualizeaza obligatia de plata privind creantele fiscale, intocmit de organele competente sau de alte persoane indreptatite potrivit legii. Asemenea titluri pot fi :

a) decizia de impunere emisa de organele competente, potrivit legii;”

Iar in conformitate cu art.88 din Codul de procedura fiscala , cu modificarile si completarile ulterioare “sunt asimilate deciziilor de impunere și următoarele acte administrative fiscale:

a) deciziile privind rambursări de taxă pe valoarea adăugată și deciziile privind restituiri de impozite, taxe, contribuții și alte venituri ale bugetului general consolidat;

b) deciziile referitoare la bazele de impunere;

c) deciziile referitoare la obligațiile de plată accesorii;

d) procesele-verbale prevăzute la art. 142 alin. (6) și art. 168 alin. (2).

e) deciziile privind nemodificarea bazei de impunere.

De asemenea , conform art. 41 din O.G. nr.92/2003 din Codul de procedura fiscal republicata, actul administrativ fiscal “este actul emis de organul fiscal competent în aplicarea legislatiei privind stabilirea, modificarea sau stingerea drepturilor si obligatiilor fiscale”.

Având în vedere prevederile legale invocate se retine ca în materia impunerii, **legiuitorul a prevazut în mod expres si limitativ, o anumita categorie de acte administrative fiscale prin care se stabilesc sume datorate bugetului general consolidat, prevederi de la care nu se poate deroga în mod unilateral.**

Asadar, impozitele, taxele si alte sume datorate bugetului general consolidat se stabilesc numai printr-o decizie de impunere care constituie titlu de creanta si care este susceptibil de a fi contestat ,deoarece aceasta creaza o situatie juridica prin stabilirea obligatiilor fiscale in sarcina contestatorului, la baza emiterii acesteia stand constatarile din Raportul de inspectie fiscala.

Astfel ,se retine ca Raportul de inspectie fiscala nu creeaza prin el insusi o situatie juridica el fiind supus avizarii sefului de serviciu si aprobarii organului de inspectie fiscala si nu este susceptibil de a fi contestat, el este un act premergator ce sta la baza emiterii titlului de creanta respectiv a deciziei de impunere fiind o anexa a acesteia motiv pentru care contestatia cu privire la acest capat de cerere va fi respinsa ca inadmisibila.

Pentru considerentele aratate in continutul deciziei si in temeiul prevederilor art.205, art.206, art.207, art.209 si art. 216 al.(1) si (3) din Ordonanta Guvernului nr. 92/2003 privind Codul de procedura fiscala , republicata, se

D E C I D E :

Art.1 Desfiintarea partiala a Deciziei de impunere nr. ... din data de ..

S.C....cu privire la suma de .. reprezentand :

- .. lei impozit pe profit,
- ... lei majorari de intarziere aferente impozit pe profit

urmand ca organul de inspectie fiscala prin alta echipa de inspectie fiscala decat cea care a incheiat actul contestat sa procedeze la o noua verificare pe aceeași perioadă și același tip de impozit tinând cont de prevederile legale aplicabile în speță precum și de cele precizate in prezenta decizie.

Art.2. Respingerea ca nemotivata a contestatiei S.C. ... impotriva Deciziei de impunere nr... din data de .. cu privire la suma de .. lei reprezentand:

- .. lei reprezentand TVA
- .. lei majorari de intarziere aferente TVA

Art.3. Respingerea ca inadmisibila a contestatiei S.C.... formulata impotriva raportului de inspectie fiscala nr.....

Art.4 . Prezenta decizie poate fi atacata la Tribunalulin termen de 6 luni de la comunicare.

DIRECTOR EXECUTIV ,

.....